

На правах рукописи

ЭБРАЛИДЗЕ Любовь Джумберовна

**АФФИЛИРОВАННЫЕ ЛИЦА КАК ПРАВОВОЙ ИНСТИТУТ И
ПРАВОВОЕ СРЕДСТВО РАЗРЕШЕНИЯ КОНФЛИКТА ИНТЕРЕСОВ В
СФЕРЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ**

12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право;
международное частное право

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Казань - 2014

Работа выполнена на кафедре гражданского и предпринимательского права
Федерального государственного автономного образовательного учреждения

высшего профессионального образования «Казанский (Приволжский) федеральный университет»

Научный руководитель – Карягин Николай Егорович
кандидат юридических наук, доцент

Официальные оппоненты: Варламова Алла Николаевна
доктор юридических наук, профессор кафедры
коммерческого права и основ правоведения
юридического факультета Московского
государственного университета им. М.Ю.
Ломоносова

Поваров Юрий Сергеевич
кандидат юридических наук, доцент кафедры
гражданского и предпринимательского права
юридического факультета Самарского
государственного университета

Ведущая организация – Федеральное государственное бюджетное
образовательное учреждение высшего
профессионального образования «Российская
правовая академия Министерства юстиции
Российской Федерации»

Защита диссертации состоится «27» ноября 2014 года в 10.00 часов на заседании диссертационного совета Д 212.081.26 при Федеральном государственном автономном образовательном учреждении высшего профессионального образования «Казанский (Приволжский) федеральный университет» по адресу: 420008, г. Казань, ул. Кремлевская, д. 18, ауд.335.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке им. Н.И. Лобачевского ФГАОУ ВПО «Казанский (Приволжский) федеральный университет».

Электронная версия автореферата размещена на официальном сайте ФГАОУ ВПО «Казанский (Приволжский) федеральный университет» <http://www.kpfu.ru>

Автореферат разослан «__» _____ 2014 г.

Ученый секретарь
диссертационного совета,
кандидат юридических наук, доцент

Г.Р. Хабибуллина

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. В связи с переходом России к рыночной экономике и развитием частной собственности более двадцати лет назад в стране стали предприниматься попытки адаптировать гражданское законодательство к потребностям изменившегося гражданского оборота. В результате некоторые правовые институты и даже целые отрасли права приходилось создавать с нуля.

Экономическая зависимость и конфликт интересов в сфере предпринимательской деятельности – те области общественных отношений, которые срочно требовали правового регулирования. В качестве инструмента разрешения конфликта интересов российским законодателем из англо-американской системы общего права была заимствована правовая категория «аффилированные лица». Однако приспособление данной категории к российской правовой системе и к российской действительности проходило очень сложно и до сегодняшнего дня не завершено.

Правоприменительный аспект актуальности темы исследования проявляется в том, что действующее законодательство не обеспечивает прозрачности имущественного контроля и не защищает участников (акционеров), инвесторов, собственников имущества и кредиторов юридического лица от недобросовестных действий лиц, способных оказывать влияние на принятие юридическим лицом управленческих решений, что отрицательным образом влияет на инвестиционную привлекательность российских компаний и, как следствие, тормозит экономическое развитие страны. Таким образом, проблема выработки адекватного определения понятия аффилированных лиц, критериев аффилированности, а также проблема создания стимулов для раскрытия информации об аффилированных лицах сегодня остаются чрезвычайно актуальными, что демонстрирует правотворческий аспект актуальности темы исследования.

Понимание проблемы демонстрируют не только ученые и практикующие юристы, но и представители различных государственных структур. Так, совершенствование определения понятия аффилированных лиц хозяйственных обществ и юридических лиц иных организационно-правовых форм, механизмов раскрытия информации об аффилированных лицах, а также усиление полномочий государственных органов по выявлению аффилированных лиц, контролю за аффилированными лицами и их действиями – одна из основных тем, долгое время обсуждавшихся на заседаниях Экспертного Совета по корпоративному управлению при Минэкономразвития России. Особое внимание совершенствованию правового регулирования отношений с участием аффилированных лиц уделялось в разработанной Минэкономразвития России Концепции развития корпоративного законодательства на период до 2008 г. и в утвержденной распоряжением Правительства РФ от 01.06.2006 № 793-р Стратегии развития финансового рынка РФ на 2006 - 2008 гг. В ГД ФС РФ вносятся и обсуждаются многочисленные законопроекты, призванные по-новому урегулировать отношения аффилированности в российском праве.

Доктринальный аспект актуальности темы настоящего диссертационного исследования выражается в назревшей острой необходимости не только внесения корректив в действующую нормативно-правовую базу, но и глубокого теоретического переосмысления правовой категории «аффилированные лица» с тем, чтобы отойти от механистического формального исполнения правовых норм об аффилированности, а выявлять лиц, *фактически* способных оказывать влияние на формирование воли юридического лица и, тем самым, эффективно решать задачи разрешения конфликта интересов в сфере предпринимательской деятельности.

Степень научной разработанности темы. В юридической литературе правовой категории «аффилированные лица» уделяется достаточно большое внимание, рядом авторов исследуются отдельные проявления отношений

аффилированности. В частности, понятие и признаки аффилированных лиц, вопросы их правового регулирования изучаются такими авторами как К.Ю. Тотьев, И.В. Редькин, В.В. Долинская, А.Н. Ахмедшина, Б.Б. Эбзеев, Е.А. Суханов, В.И. Добровольский, А.Н. Варламова, Ф. Липаев, П. Пантелеев, А.В. Гайдов, Д. Мурзин, В. Прохоренко, Д.И. Делозари, Ю.П. Орловский, Е.А. Павлодский, П.В. Каменева и др. И.С. Шиткина уделяет значительное внимание вопросу аффилированности в рамках изучения предпринимательских объединений. Проблемам правового регулирования и поиска места экономической зависимости в теории гражданского права посвящены работы таких авторов как М.И. Кулагин, Д.В. Ломакин, К.Ю. Тотьев, И.С. Шиткина, И.В. Григораш, А.В. Анисимов и др.

Отношения с участием аффилированных лиц были предметом исследования нескольких диссертационных работ. К.В. Городулиным в работе «Правовой статус аффилированных лиц по российскому законодательству» изучалась сущность и правовая природа аффилированных лиц, их ключевые признаки и основные виды. В работе А.В. Калининой «Аффилированные лица как особый субъект правоотношений: вопросы теории и практики» в рамках общей теории государства и права рассмотрено понятие «аффилированные лица» как особый субъект правоотношений. В работе проведен межотраслевой анализ категории «аффилированные лица», предложено определение аффилированных лиц, дана развернутая классификация, раскрыта специфика правовых отношений с их участием, показаны меры ответственности аффилированных лиц. Сергеевым А.Г. в работе «Гражданско-правовое положение аффилированных, взаимозависимых лиц и групп лиц» проведен теоретический анализ проблем, связанных с правовым положением, взаимосвязью, деятельностью и ответственностью аффилированных, взаимозависимых лиц и группы лиц.

Однако комплексное системное изучение правовой категории «аффилированные лица» в качестве правового института, а также в качестве

инструмента разрешения конфликта интересов в сфере предпринимательской деятельности до настоящего времени не проводилось. В частности, притом что многие авторы называют совокупность норм об аффилированных лицах правовым институтом, работы, посвященные анализу того, образуют ли данные нормы самостоятельный правовой институт, отсутствуют. Функциональная направленность правил об аффилированных лицах до настоящего времени также не рассматривалась.

Представляется, что фрагментарное несистематизированное изучение аффилированных лиц не позволяет выйти на должный уровень исследования проблемы и выработать адекватное понимание места и роли данной правовой категории в системе права, а также эффективное правовое регулирование общественных отношений с участием аффилированных лиц.

Таким образом, научную разработанность проблемы нельзя признать в достаточной степени глубокой и, соответственно, достаточной для формирования в данной сфере действенных правовых норм.

Как известно, правовые категории, выражая суть и закономерности реальных процессов правовой сферы общественной жизни, раскрывают практические возможности использования познанных закономерностей правовых явлений для сознательного юридического регулирования общественных процессов¹. При этом особенностью правовых категорий, по сравнению с категориями других общественных наук, является то, что часто их определения или существенные признаки получают свое закрепление в нормах права². В этой связи правовая категория «аффилированные лица», как научная правовая абстракция, может изучаться как в качестве совокупности правовых норм, регулирующих соответствующую однородную группу общественных отношений, так и в качестве инструмента правового регулирования, средства достижения определенных правовых целей. По

¹ Васильев А.М. Правовые категории: Методологические аспекты разработки системы категорий теории права. М.: Юридическая литература, 1976. С. 78.

² Там же, с. 91.

мнению автора, именно совокупное применение этих двух подходов позволит сформировать всестороннее целостное научное представление о данной правовой категории.

Таким образом, **целью диссертационной работы** является формирование целостного научного представления о правовой категории «аффилированные лица», выступающей в качестве правового института и правового средства разрешения конфликта интересов в сфере предпринимательской деятельности.

Для достижения указанной цели поставлены следующие **задачи диссертационного исследования**:

(1) Исследовать экономическую зависимость в качестве объективного фактора формирования правового института «аффилированные лица», в том числе ее понятие и место в теории гражданского права;

(2) Выявить характерные черты правового регулирования отношений экономической зависимости в РФ и выявить основные правовые формы экономической зависимости хозяйствующих субъектов;

(3) Определить особенности понятия и признаков аффилированных лиц, в частности, такого признака аффилированных лиц как наличие отношений экономической зависимости;

(4) Рассмотреть предпосылки возникновения и особенности развития норм об аффилированных лицах в российском праве;

(5) Обосновать существование совокупности норм об аффилированных лицах в качестве самостоятельного правового института, определить место правового института аффилированных лиц в системе права, исследовать его содержание и функции;

(6) Дать характеристику правовой категории «аффилированные лица» в качестве правового средства разрешения конфликта интересов в сфере предпринимательской деятельности, определить место и роль данного правового средства в системе правовых средств;

(7) Сформулировать функции правового средства «аффилированные лица» и правовые цели регулирования отношений с участием аффилированных лиц;

(8) Дать оценку эффективности правового регулирования отношений аффилированности и выработать рекомендации по устранению пробелов, противоречий и иных недостатков законодательства в данной сфере.

Методологическая основа диссертационного исследования. В ходе работы над диссертационным исследованием автором были использованы общенаучные методы познания: анализ, синтез, индуктивный и дедуктивный методы, аналогия, сравнение, диалектическая логика и системный подход. В работе применялись и специальные методы: формально-юридический, формально-логический, историко-правовой, метод сравнительно-правового исследования, лингвистический метод, межотраслевой подход, инструментальный метод и др.

Например, в результате применения метода сравнительного правоведения, автором было исследовано право США, регулирующее конфликт интересов контролирующих участников (акционеров) и менеджеров юридического лица, что позволило выявить разницу в подходах российского и американского законодателя, а также сделать предложения по совершенствованию теоретического осмысления и правового регулирования данной сферы.

С помощью межотраслевого подхода автором прослеживаются межотраслевые связи в правовом регулировании отношений с участием аффилированных лиц.

Историко-правовой метод позволил автору проанализировать становление и развитие правового института аффилированных лиц в РФ, выявить определенные тенденции и закономерности.

В результате использования системного подхода правовая категория «аффилированные лица» была исследована автором комплексно, как одно из проявлений экономической зависимости.

При помощи инструментального подхода к исследованию правовой категории «аффилированные лица» автором проанализирована ее роль в качестве инструмента юридического воздействия.

Теоретическую основу исследования составляют работы российских и зарубежных правоведов, посвященные экономической зависимости между участниками гражданских правоотношений, основным правовым формам экономической зависимости хозяйствующих субъектов, выработанным различными отраслями российского права, конфликту интересов в сфере предпринимательской деятельности и правовой категории «аффилированные лица», как инструменту разрешения такого конфликта интересов.

В ходе работы над диссертационным исследованием автором изучались фундаментальные работы в области гражданского права, научно-практические комментарии к гражданскому законодательству, монографии, аналитические статьи и диссертационные исследования по смежным вопросам.

Нормативная база исследования.

В ходе работы над диссертационным исследованием автором были проанализированы российские нормативно-правовые акты различных отраслей, в том числе Конституция РФ, федеральные законы, постановления Правительства РФ, указы Президента РФ и иные подзаконные акты. Кроме того, нормативную базу диссертационного исследования составили нормативные акты зарубежного законодательства, в частности, законодательства США.

Эмпирическая база исследования основана на решениях российских арбитражных судов всех уровней, а также на судебной практике США.

Кроме того, автор работы опирался на собственный практический опыт работы в юридических службах российских и зарубежных компаний, имеющих большое количество аффилированных лиц, а также опыт работы в качестве научного сотрудника юридического факультета университета Уэик Форест (Северная Каролина, США). В ходе выполнения служебных обязанностей автору приходилось составлять списки аффилированных лиц, раскрывать информацию об аффилированных лицах, анализировать наличие (отсутствие) отношений аффилированности между лицами с целью одобрения сделок, в совершении которых имеется заинтересованность, а также с целью выполнения обязанности акционера направить обязательное предложение о приобретении акций открытого акционерного общества и т.д.

Научная новизна диссертационного исследования состоит в том, что в ходе работы получено целостное научное представление о правовой категории «аффилированные лица» как о правовом институте, сформированном в результате объективной необходимости правового регулирования отношений экономической зависимости, и правовом средстве разрешения конфликта интересов в сфере предпринимательской деятельности.

В рамках данного представления:

1) выявлена роль правовой категории «аффилированные лица», выступающей в качестве правового института и в качестве правового средства;

2) обосновано выделение норм российского законодательства об аффилированных лицах в качестве самостоятельного правового института, выявлена группа общественных отношений, регулирование которой осуществляется данным правовым институтом, и определено место правового института «аффилированные лица» в системе права;

3) сформулировано функциональное предназначение правового средства «аффилированные лица», выделены его специфические функции;

4) обоснована необходимость и сформулировано уточнение содержания правового средства «аффилированные лица» в соответствии с его функциональным предназначением;

5) сформулировано авторское определение понятия аффилированных лиц;

6) определено значение принципа добросовестности участников гражданских правоотношений для разрешения существующего противоречия между принципами равенства и автономии воли участников гражданских правоотношений и наличием между ними отношений экономической зависимости;

7) выявлены особенности правового регулирования отношений экономической зависимости в РФ.

Проведенное исследование позволило сформулировать и вынести на защиту следующие **основные положения**:

(1) Выявлена роль правовой категории «аффилированные лица», которая, выступая в качестве правового института, вводит общеобязательные правила поведения для сторон общественных отношений с участием аффилированных лиц, а в качестве правового средства – обеспечивает защиту прав слабой стороны отношений экономической зависимости;

(2) Нормы об аффилированных лицах образуют самостоятельный межотраслевой правовой институт, обеспечивающий законченное правовое регулирование обособленной группы отношений, которая включает в себя:

- отношения зависимости и контроля между субъектами предпринимательской деятельности и их аффилированными лицами;
- отношения, в которых в качестве одной из сторон выступает субъект предпринимательской деятельности *и(или)* его аффилированные лица;
- отношения, связанные с процессом учета и раскрытия информации об аффилированных лицах.

(3) С использованием инструментального метода и теории правовых средств автором обосновано, что функциональное предназначение правового средства «аффилированные лица» состоит во введении конкретных запретов и ограничений в сфере применения общедозволительного типа правового регулирования. Правовое средство «аффилированные лица» существует в целях обеспечения реализации дозволений, предотвращения злоупотреблений правом и возможных в силу этого посягательств на права и свободы других лиц в ситуациях конфликта интересов в сфере предпринимательской деятельности, т.е. в целях разрешения такого конфликта интересов.

(4) Выделены следующие функции, выполняемые правовым средством «аффилированные лица»:

Главная функция – функция обеспечения автономии воли участников гражданских правоотношений в процессе осуществления ими предпринимательской деятельности. Отстранение аффилированных лиц от процесса принятия решения зависимым, подконтрольным лицом в случаях наличия конфликта интересов обеспечивает принятие и осуществление таким лицом гражданских прав и обязанностей «своей волей и в своем интересе»;

Производные (вспомогательные) функции:

- информационная функция – информация об аффилированных лицах юридического лица подлежит учету и раскрытию в целях реализации и защиты прав участников (акционеров), кредиторов, собственников имущества такого юридического лица и иных заинтересованных лиц;

- функция выявления отношений неравенства и конфликта интересов в сфере предпринимательской деятельности;

- предупредительная функция – установление определенных правил и запретов на участие аффилированных лиц в гражданском обороте предупреждает возможность злоупотребления ими своими правами по отношению к зависимой стороне отношений и предотвращает негативные последствия конфликта интересов.

(5) Обоснована необходимость приведения содержания правового средства «аффилированные лица» в соответствие с его функциональным предназначением путем исключения из числа аффилированных лиц зависимых, подконтрольных лиц. Автором обосновывается предложение считать аффилированными лицами только преобладающих, контролирующих лиц.

(6) С учетом особенностей отношений экономической зависимости как необходимого признака аффилированности, а также функций правового средства «аффилированные лица» сделан вывод о том, что физические лица, вне зависимости от факта осуществления ими предпринимательской деятельности, не могут иметь аффилированных лиц, так как, не нарушая уголовного закона, формировать волю дееспособного физического лица таким образом, чтобы она вступала в противоречие с его собственными интересами, невозможно. Оно априори будет действовать своей волей в своих интересах, поскольку, в отличие от юридических лиц, выступает в гражданском обороте самостоятельно.

(7) Обосновано, что принцип добросовестности участников гражданских правоотношений создает условия для реализации принципа автономии их воли и, тем самым, обеспечивает юридическое равенство контролирующего и подконтрольного субъектов, что снимает противоречие между принципами равенства и автономии воли участников гражданских правоотношений и существованием между ними отношений зависимости и контроля.

(8) Выявлено соотношение частно-правового и публично-правового регулирования отношений экономической зависимости в РФ. Такое соотношение заключается в том, гражданское право регулирует отношения экономической зависимости с целью охраны частных интересов зависимой стороны отношений от недобросовестных действий преобладающих, контролирующих лиц, тогда как публично-правовое регулирование отношений экономической зависимости нацелено на пресечение совместных

действий преобладающих и зависимых лиц, направленных на извлечение экономических преимуществ из отношений зависимости, наносящих вред публичным интересам. Если в первом случае правовые ограничения и запреты обращены только к преобладающему, контролирующему лицу, то во втором – как к преобладающему, так и к зависимому лицу.

(9) В результате изучения правовых норм и правоприменительной практики России и США сделан вывод, что при определении критериев аффилированности участника (акционера) по отношению к юридическому лицу следует определять для такого участника (акционера) наличие фактической возможности оказывать влияние на деятельность юридического лица, а также учитывать особенности регулирования законом процесса принятия решений высшими органами управления юридических лиц различных организационно-правовых форм. В этой связи предлагается в качестве критерия аффилированности использовать распоряжение таким количеством голосов в уставном капитале юридического лица, которое в каждом конкретном случае обеспечивает возможность блокировать наиболее значимые для деятельности юридического лица решения, и, стало быть, позволяет говорить об отношениях зависимости между юридическим лицом и его участником (акционером).

(10) Диссертантом предлагается следующее авторское определение аффилированных лиц, отражающее цель правового регулирования соответствующих правоотношений:

Аффилированные лица – юридические и физические лица, имеющие фактическую возможность напрямую или опосредованно определять решения и действия юридического лица, связанные с осуществлением им предпринимательской деятельности, и способные использовать такую возможность в личных целях, противоречащих интересам юридического лица.

Теоретическая и практическая значимость диссертационного исследования обусловлена новизной и актуальностью полученных результатов работы.

Теоретическая значимость диссертационного исследования состоит в повышении научной разработанности темы исследования. В частности, сформулированные автором в ходе исследования выводы способствуют развитию теории правовых средств, вносят вклад в углубление представлений о соотношении категории «экономическая зависимость» и основополагающих принципов гражданского права, а, следовательно, и в развитие теории гражданского права. Обоснованное автором выделение самостоятельного межотраслевого правового института «аффилированные лица» развивает и дополняет теорию системы права. Результаты исследования способны скорректировать научный подход к пониманию сущности правовой категории «аффилированные лица». Практическая значимость диссертационного исследования определяется тем, что его результаты могут способствовать проведению дальнейших научных исследований и публикации новых научных работ в области изучения правовой категории «аффилированные лица». Материалы и обобщения, содержащиеся в диссертации, могут быть полезны для совершенствования российского законодательства, направленного на регулирование общественных отношений с участием аффилированных лиц.

Теоретические и практические результаты исследования могут быть использованы в учебном процессе при преподавании курсов гражданского, предпринимательского права и других гражданско-правовых дисциплин. Материалы исследования могут послужить основой для подготовки аналитических работ, учебных пособий и специальных курсов в ВУЗах.

Апробация результатов исследования.

Основные положения диссертации докладывались, обсуждались и получили положительную оценку на заседаниях кафедры гражданского и

предпринимательского права Казанского (Приволжского) федерального университета.

Основные результаты по теме диссертационного исследования опубликованы автором в научных печатных изданиях, включая научные журналы, входящие в перечень ВАК Минобрнауки РФ.

Структура диссертации определяется поставленными задачами и целью диссертационного исследования. Диссертационное исследование включает введение, три главы, состоящие из восьми параграфов, заключение и список использованных источников.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во **введении** обосновывается актуальность темы диссертационного исследования, в том числе ее доктринальный, правоприменительный и правотворческий аспекты, формулируются цель и задачи исследования, характеризуется степень разработанности темы исследования, рассматриваются методологическая и теоретическая основа, нормативная и эмпирическая база исследования, определяется научная новизна и формулируются основные положения, выносимые на защиту, указывается теоретическая и практическая значимость работы, приводятся сведения об апробации результатов проведенного исследования.

Глава первая **«Экономическая зависимость как объективный фактор формирования правового института аффилированных лиц»** посвящена исследованию феномена экономической зависимости, поскольку именно признание правовой наукой существования отношений зависимости и контроля между юридически равными субъектами гражданского оборота обусловило введение в российское законодательство правовых норм об аффилированных лицах.

В первом параграфе главы первой **«Понятие и место экономической зависимости в теории гражданского права»** рассматривается эволюция

отношения зарубежных и отечественных цивилистов к наличию экономической зависимости в гражданских правоотношениях.

Автором подчеркивается, что в настоящее время гражданским правом признаются отношения зависимости и контроля между его участниками, и при этом продолжают декларироваться принципы равенства и автономии воли субъектов гражданских правоотношений. Данное противоречие остается неразрешенным.

Наличие зависимости в отношениях между субъектами гражданских правоотношений во многом обусловлено конструкцией юридического лица. Будучи юридической фикцией, юридическое лицо не в состоянии самостоятельно формировать свою волю. В отношениях с третьими лицами оно действует через свои органы. Т.е. за каждым юридическим лицом в конечном итоге стоят иные лица в виде членов его органов управления, участников (акционеров), а также, в случае, если участником является юридическое лицо, в виде членов органов управления такого участника. В работе, однако, обосновывается, что указанные выше обстоятельства не влекут нивелирование гражданско-правовых принципов равенства и автономии воли юридического лица. Признавая наличие экономической зависимости, следует не отрицать самостоятельность юридического лица, а обеспечить надлежащее функционирование правового механизма ее реализации и охраны. То, что в силу описанных выше обстоятельств конкретные лица способны оказывать влияние на принятие юридическим лицом управленческих решений, не может автоматически оправдывать использование данной возможности вопреки интересам юридического лица. Подобные действия представляют собой злоупотребление правом и должны влечь ответственность таких лиц перед юридическим лицом, его участниками (акционерами) и иными заинтересованными лицами.

В работе сделан вывод о том, что одновременное существование в теории гражданского права таких противоречивых категорий как принципы

автономии воли и равенства участников гражданских правоотношений и отношения зависимости и контроля уравнивается принципом добросовестности участников гражданских правоотношений.

Обязанность действовать в интересах юридического лица добросовестно и разумно предполагает не просто механистическое соблюдение правовых норм, а непрерывный тщательный анализ контролирующим лицом собственных действий по управлению юридическим лицом с точки зрения их соответствия интересам юридического лица, его участников (акционеров) и кредиторов. Добросовестное осуществление контролирующим лицом своих прав в отношении юридического лица, является залогом сохранения его самостоятельности, приобретения и осуществления юридическим лицом гражданских прав и обязанностей своей волей и в своем интересе.

Во втором параграфе главы первой **«Особенности правового регулирования экономической зависимости в Российской Федерации»** приводится анализ того, как различные проявления зависимости субъектов рыночных отношений учитываются и регулируются нормами российского права. Подчеркивается, что отношения экономической зависимости регулируются целым рядом отраслей российского права, однако наибольшее внимание им уделяется в гражданском, налоговом и антимонопольном праве. В работе рассматриваются цели регулирования отношений зависимости и контроля в каждой из данных отраслей, а также используемые указанными отраслями инструменты правового регулирования.

Автором анализируются различные подходы к правовому регулированию экономической зависимости, изложенные в литературе, и обосновывается точка зрения, согласно которой регулировать отношения зависимости и контроля следует, учитывая особенности тех общественных отношений, угрозу которым они представляют. Иными словами, в каждой отрасли права с учетом ее целей и задач следует использовать собственный

понятийный аппарат, собственные принципы и механизмы правового регулирования данного явления.

Третий параграф главы первой **«Основные правовые формы экономической зависимости хозяйствующих субъектов»** посвящен исследованию таких правовых форм экономической зависимости как дочерние и зависимые хозяйственные общества (ст.ст. 105-106 ГК РФ³), группа лиц (ст. 9 ФЗ «О защите конкуренции»), взаимозависимые лица (ст. 105.1 НК РФ).

Проведенный анализ правового регулирования отношений экономической зависимости в РФ и основных правовых форм экономической зависимости позволил автору выявить соотношение частно-правового и публично-правового регулирования отношений экономической зависимости в РФ, которое заключается в следующем. Все известные гражданскому праву инструменты регулирования отношений экономической зависимости (сделки, в совершении которых имеется заинтересованность, дочерние и зависимые хозяйственные общества, аффилированные лица и др.) направлены на охрану частных интересов зависимой стороны отношений от недобросовестных действий преобладающих, контролирующих лиц. Предусмотренные гражданским правом ограничения и запреты обращены к преобладающему, контролируемому лицу. В то же время в публичных отраслях права (налоговом, антимонопольном и др.) правовое регулирование отношений зависимости нацелено на пресечение совместных действий преобладающих и зависимых лиц, направленных на извлечение экономических преимуществ из отношений зависимости, наносящих вред публичным интересам. В результате таких совместных действий интересы зависимого, подконтрольного лица могут не только не нарушаться, но, напротив, зависимое, подконтрольное лицо может извлекать экономические преимущества из отношений зависимости. Так, трансфертная сделка между зависимым и преобладающим лицом может позволить зависимому лицу занижить налогооблагаемую базу, зависимое лицо

³ Ст. 67.3 ГК РФ в редакции, вступающей в силу с 01.09.2014.

может извлечь выгоду из консолидированной позиции с преобладающим лицом по отношению к конкурентам и т.п. Регулирующее воздействие права в таких случаях направлено как на преобладающее, так и на зависимое лицо.

В четвертом параграфе главы первой **«Понятие и признаки аффилированных лиц. Отношения экономической зависимости как необходимый признак аффилированных лиц»** рассматриваются определения понятия «аффилированные лица», предлагаемые в российской доктрине, действующее легальное и предлагаемые в многочисленных законопроектах определения данного понятия, а также его признаки, включая такой признак как наличие отношений зависимости между аффилированными лицами.

Приводится анализ ключевого понятия для характеристики отношений между аффилированными лицами – способности оказывать влияние на деятельность юридических и (или) физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность. Сделан вывод о том, что право распоряжаться более чем 20% общего количества голосов в уставном капитале юридического лица не является ни одним из пороговых значений, превышение которого предоставляло бы владельцу акций либо долей в уставном капитале дополнительные права и возможности, связанные с принятием решений высшим органом управления юридического лица.

Обосновывается утверждение, что не корректно устанавливать в законе какое-либо заранее определенное значение размера доли в уставном капитале юридического лица в качестве критерия аффилированности, поскольку закон по-разному регулирует процесс принятия решений высшими органами управления юридических лиц различных организационно-правовых форм. Например, в соответствии с содержащим большое количество диспозитивных норм ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» для определения размера доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью, позволяющей оказывать влияние на деятельность общества

путем блокирования принятия решений общим собранием участников общества, необходимо руководствоваться положениями устава общества. В этой связи предложено в качестве критерия аффилированности использовать распоряжение таким количеством голосов в уставном капитале юридического лица, которое в каждом конкретном случае обеспечивает возможность блокировать наиболее значимые для деятельности юридического лица решения, и, стало быть, позволяет говорить об отношениях зависимости между юридическим лицом и его участником.

Утверждается, что определение аффилированных лиц при помощи закрытого перечня условий признания лица аффилированным не оправдано. Выявлено, что в праве США при отнесении акционера к числу контролирующих решающую роль играют не формальные признаки, как, например, признак обладания определенным количеством акций общества, а вся совокупность фактических обстоятельств, позволяющих суду сделать вывод о наличии либо отсутствии контроля со стороны акционера. Отмечается, что российские суды, в условиях несовершенства законодательных норм ежедневно сталкиваясь с проблемой невозможности привлечь к ответственности лиц, злоупотребляющих своим положением в юридическом лице, стали формировать соответствующую судебную практику, признавая аффилированность при отсутствии формальных оснований. В российском законодательстве по пути отказа от использования закрытого перечня оснований идет, например, НК РФ, в соответствии с п. 7 ст. 105.1 которого суды могут признавать лиц взаимозависимыми как по основаниям, перечисленным в кодексе, так и по иным основаниям. В соответствии с проектом ФЗ № 47538-6 «О внесении изменений в части первую, вторую, третью и четвертую ГК РФ, а также в отдельные законодательные акты РФ» при определении наличия аффилированности судам предлагалось руководствоваться как юридическими признаками, так и фактическими обстоятельствами.

Подчеркивается, что, влияние фактических обстоятельств на ситуацию в каждом конкретном случае играет огромную роль. Перечислить все бесконечное множество таких обстоятельств в нормах права не возможно. Все попытки законодателя объять необъятное до сих пор не увенчивались успехом, что недопустимо, учитывая социальную значимость отношений, на защиту которых направлены нормы об аффилированных лицах. Отсутствие закрытого перечня оснований аффилированности позволит, наконец, отойти от механистического исполнения правовых норм об аффилированности и выявлять лиц, формально не подпадающих под определение аффилированного лица, но имеющих фактическую возможность определять решения и действия юридического лица, что будет препятствовать многочисленным злоупотреблениям и нарушениям прав слабой стороны отношений.

Глава вторая **«Правовой институт аффилированных лиц в системе российского права»** посвящена изучению правовой категории «аффилированные лица» в качестве совокупности правовых норм, регулирующих однородную группу общественных отношений.

В первом параграфе главы второй **«Предпосылки возникновения и развитие норм об аффилированных лицах в российском праве»** с применением историко-правового метода исследования рассматривается становление и развитие правового института аффилированных лиц в РФ. Приводится анализ всех нормативно-правовых актов, в которых стало использоваться понятие аффилированных лиц, начиная с Указа Президента РФ от 07.10.1992 № 1186 «О мерах по организации рынка ценных бумаг в процессе приватизации государственных и муниципальных предприятий», исследуется их отраслевая принадлежность.

Проанализирована отечественная судебная практика применения норм об аффилированных лицах, в которой термины «аффилированные лица» и «аффилированная группа» впервые стали упоминаться только с конца 1997 г. Выявлено, что редкие судебные акты данного периода, использовавшие

термин «аффилированные лица», лишь вскользь упоминали его, не раскрывая при этом, какое именно определение данного термина применялось судами, если речь не шла об инвестиционных фондах. Позднее, начиная с 1999 г., при рассмотрении дел о корпоративных конфликтах суды стали использовать понятие аффилированных лиц, изложенное в ст. 4 Закона РСФСР «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках», и делать на него ссылки. При этом суды отказывали в применении понятия аффилированных лиц, изложенного в Указе Президента РФ от 07.02.1992 № 1186, к отношениям, участниками которых не являлись инвестиционные фонды.

Приводится анализ и дается оценка проекту ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и третью ГК РФ, а также в отдельные законодательные акты РФ» как одному из наиболее значительных этапов развития отечественного законодательства об аффилированных лицах.

Во втором параграфе главы второй **«Содержание, функции и значение правового института аффилированных лиц»** исследуются признаки, свойственные правовому институту, приводится характеристика современных нормативно-правовых актов, использующих правовую категорию «аффилированные лица». Отмечается, что часто, даже если тот или иной нормативно-правовой акт и не использует напрямую термин «аффилированные лица», суды прибегают к нормам об аффилированных лицах с целью реализации положений такого нормативно-правового акта.

Так, нормы об аффилированных лицах применяются судами при исследовании обстоятельств, свидетельствующих о нарушении гарантии беспристрастного разрешения спора, предусмотренной в ФЗ «О третейских судах в РФ».

Еще один пример подобного применения судами норм об аффилированных лицах – выявление случаев получения налогоплательщиком необоснованной налоговой выгоды в целях проведения налогового контроля

(гл. 14 НК РФ). Нормы об аффилированных лицах применяются судами также для установления предусмотренных ст. 21 АПК РФ оснований отвода эксперта, специалиста, переводчика и пр. (ч. 1 ст. 23 АПК РФ).

Исследуется вопрос об отраслевом либо межотраслевом характере правового регулирования отношений с участием аффилированных лиц. Сделан вывод, что сегодняшняя ситуация с правовым регулированием отношений с участием аффилированных лиц, когда в публичном (конкурентном) праве содержится определение понятия аффилированного лица, гражданско-правовыми нормами предусмотрены определенные обязанности и ограничения в отношении аффилированных лиц, а также коллизионные отсылки к определению, содержащемуся в антимонопольном законе, со всей очевидностью свидетельствует о его межотраслевом характере. Тем не менее, наметившийся процесс реформирования правового регулирования отношений с участием аффилированных лиц свидетельствует о наиболее вероятном преобразовании аффилированности в исключительно гражданско-правовую категорию.

Отмечается, что в отечественной правовой науке часто презюмируется вывод о том, что нормы об аффилированных лицах представляют собой самостоятельный правовой институт, однако, фундаментальные работы, в которых данный вывод был бы обоснован, сегодня отсутствуют.

Обосновано, что нормы, регулирующие отношения с участием аффилированных лиц, несмотря на свой разноотраслевой характер, образуют самостоятельный правовой институт, так как объединены общей целью и обеспечивают законченное правовое регулирование обособленной группы отношений – отношений с участием аффилированных лиц. Это комплекс отношений, который включает в себя: (1) отношения зависимости и контроля, возникающие между субъектами предпринимательской деятельности и их аффилированными лицами; (2) отношения, в которых в качестве одной из сторон отношения выступает субъект предпринимательской деятельности

и(или) его аффилированные лица; (3) отношения, связанные с процессом сбора, хранения и раскрытия информации об аффилированных лицах.

Существуют общие для всего правового института аффилированных лиц понятия и термины, например, «аффилированное лицо», «аффилированность», «список аффилированных лиц» и др. То обстоятельство, что сегодня нормы об аффилированных лицах не обособлены в главах, разделах, иных структурных частях какого-либо закона либо иного нормативно-правового акта, не может свидетельствовать о том, что они не составляют самостоятельный правовой институт. Группа норм, регулирующих отношения с участием аффилированных лиц, образует межотраслевой правовой институт.

Нормы об аффилированных лицах в той или иной степени выполняют каждую из традиционно выделяемых функций правового института. Так, например, предусмотренное ст. 67 ГК РФ право акционера на получение информации о деятельности общества реализуется при помощи норм, устанавливающих порядок обеспечения доступа акционеров к спискам аффилированных лиц общества (ст.ст. 91, 93 и 89 ФЗ «Об акционерных обществах»), что демонстрирует выполнение данными нормами регулятивной функции правового института.

Примером выполнения охранительной функции является обязанность аффилированного лица возместить акционерному обществу причиненный имущественный ущерб в случае виновного непредставления или несвоевременного представления обществу аффилированным лицом информации о принадлежащих ему акциях общества с указанием их количества и категорий (типов) (ст. 93 ФЗ «Об акционерных обществах»). Воспитательная функция правового института аффилированных лиц проявляется в сообщении субъектам предпринимательской деятельности отрицательного отношения законодателя к злоупотреблению правом в ситуациях возникновения отношений неравенства и в формировании у них соответствующих моделей поведения. Экономическая функция реализуется,

например, путем установления особого порядка заключения сделок между субъектами предпринимательской деятельности и их аффилированными лицами (ст. 81 ФЗ «Об акционерных обществах» и ст. 45 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью»).

В главе третьей **«Характеристика правовой категории «аффилированные лица» как правового средства разрешения конфликта интересов в сфере предпринимательской деятельности»** при помощи инструментального подхода проанализирована роль правовой категории «аффилированные лица» в качестве инструмента юридического воздействия.

В первом параграфе главы третьей **«Место и роль правовой категории «аффилированные лица» в системе правовых средств. Характеристика конфликта интересов в сфере предпринимательской деятельности»** рассматриваются сущность и признаки правовых средств. В связи с тем, что сегодня в научной среде отсутствует единый подход к пониманию правовых средств, уточняется, что в качестве правового средства в диссертации рассмотрена правовая категория «аффилированные лица», воплощенная в нормах права, договорах, внутренних документах организаций, юридических обязанностях, субъективных правах, запретах, обременениях, льготах, поощрениях, санкциях и многих других правовых феноменах.

Действия (деятельность) субъектов права не рассматриваются в работе в качестве правовых средств, так как, по мнению автора, такие действия (деятельность) представляют собой не сами правовые средства, а их использование, применение. Правовые средства не могут и не должны самостоятельно изменять действительность, они приводят к какому-либо конкретному результату только вследствие их использования субъектами права.

Указывается, что исследование правовой категории «аффилированные лица» с использованием так называемого инструментального подхода способно дать наиболее ощутимый результат. Глубокое понимание целей и

функций правил, с помощью которых осуществляется регулирование отношений с участием аффилированных лиц, как правового средства позволит определить, насколько успешно они справляются со своими задачами, нуждаются ли они в реформировании и, если да, в каком направлении они должны развиваться.

Определяется место правовой категории «аффилированные лица» в системе правовых средств. Феномен существования отношений экономической зависимости субъектов гражданского оборота предопределил введение определенных запретов в общедозволительное регулирование отношений юридически равных субъектов, действующих на началах диспозитивности, с целью защиты интересов более слабой зависимой стороны отношений. Именно введение запретов и ограничений в сфере применения общедозволительного типа правового регулирования является функциональным предназначением правового средства «аффилированные лица». Правовая категория «аффилированные лица» в качестве правового средства обеспечивает реализацию дозволений, предотвращение злоупотреблений правом и возможных в силу этого посягательств на права и свободы других лиц в ситуациях конфликта интересов в сфере предпринимательской деятельности, т.е. обеспечивает разрешение такого конфликта интересов.

Исследуется понятие и признаки конфликта интересов в предпринимательской деятельности. Анализируется судебная практика применения норм о злоупотреблении правом в условиях конфликта интересов. Делается вывод, что правовая категория «аффилированные лица» является одним из наиболее значимых инструментов нахождения баланса интересов субъектов предпринимательской деятельности, правовым средством, призванным урегулировать отношения экономической зависимости, разрешить конфликт интересов и предотвратить его негативные для слабой стороны отношений экономической зависимости последствия.

Во втором параграфе главы третьей **«Функции правового средства «аффилированные лица». Правовые цели регулирования отношений с участием аффилированных лиц»** рассматриваются цели правового регулирования отношений с участием аффилированных лиц, достижение которых является важнейшей функцией правовых средств. Указывается, что цель правового регулирования отношений с участием аффилированных лиц состоит в защите прав слабой стороны отношений экономической зависимости путем: (1) выявления конфликта интересов в сфере предпринимательской деятельности; (2) информирования участников (акционеров), инвесторов, собственников имущества и кредиторов юридического лица и иных заинтересованных лиц о наличии конфликта интересов; (3) введения определенных ограничений и запретов на участие аффилированных лиц в гражданском обороте – т.е. предупреждения конфликта интересов или его предотвращения либо, в крайнем случае, минимизации его негативных последствий.

Предлагается аффилированными лицами считать только преобладающих, контролирующих лиц. Подобный подход в наибольшей степени отвечает потребностям предпринимательских правоотношений и способен внести ясность в правоприменительную практику.

Отношения между юридическим лицом и подконтрольными ему лицами не способны спровоцировать конфликт интересов менеджмента и участников (акционеров), миноритарных и мажоритарных участников (акционеров) контролирующего юридического лица. Для участников (акционеров), инвесторов и кредиторов представляют интерес сведения о том, кто стоит за юридическим лицом, за принимаемыми им решениями. Для них важно, чтобы решения принимались юридическим лицом к его собственной выгоде, а не к выгоде лиц, оказывающих или способных оказывать непосредственное влияние на управление таким юридическим лицом. Т.е. ключевым вопросом является наличие контроля или фактического влияния со стороны третьих лиц,

определение таких лиц и введение для них определенных правил взаимодействия с подконтрольным лицом. Это принципиальным образом отличает правовую категорию «аффилированные лица» от группы лиц – категории, используемой конкурентным правом. Для антимонопольного регулирования основной задачей является обнаружение *определенной связи* между юридически самостоятельными субъектами, которая позволяла бы рассматривать их в качестве единого хозяйствующего субъекта, при этом не важно, в каком направлении внутри группы лиц осуществляется контроль, имеются ли вообще между участниками группы отношения контроля, либо они действуют в едином экономическом интересе на основании каких либо иных причин, например, находясь под общим контролем иных лиц.

Отмечается, что разработчики проекта ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую, третью и четвертую ГК РФ, а также в отдельные законодательные акты РФ» отказываются от использования понятия «аффилированные лица» и вводят понятие «лица, контролирующие юридическое лицо», а также понятие «аффилированность» – отношения связанности между лицами, которая существует как между контролирующими и подконтрольными лицами, так и между рядом иных лиц, перечисленных в норме законопроекта. Таким образом, в основу аффилированности законопроектом положены разнородные отношения, включающие, кроме отношений зависимости и контроля, отношения «влияния»⁴, например, отношения родства и свойства. В таком случае представляется нелогичным устанавливать «направленность» контроля (устанавливаются лица, контролирующие юридическое лицо), пренебрегая при этом направленностью влияния внутри пары аффилированных лиц (устанавливается отношение связанности, аффилированность, т.е. законодателю не важно, кто из аффилированных лиц оказывает влияние, и на кого из аффилированных лиц

⁴ Подобный вывод сделан в результате анализа п.п. 2 и 3 ст. 53.2. ГК РФ в редакции законопроекта, согласно которым суд может признать наличие либо отсутствие аффилированности в зависимости от «фактической возможности влиять на деятельность» физического или юридического лица.

такое влияние оказывается). Указывается, что результатом такого подхода станет утрата понимания назначения, а значит и эффективности, правового средства «аффилированные лица». Кроме того, сконструировав категорию аффилированности как некую связанность сторон, оставляя без внимания направленность влияния внутри пары аффилированных лиц, законодатель вынужден приводить казуистическое определение «лица, имеющего фактическую возможность определять действия юридического лица» вместо использования термина «аффилированное лицо», неоправданно сужая сферу применения правового средства «аффилированные лица».

Исходя из того, что необходимым признаком аффилированности является наличие отношений зависимости и контроля, делается вывод о том, что физические лица, вне зависимости от факта осуществления ими предпринимательской деятельности, не могут иметь аффилированных лиц, так как контролировать дееспособное физическое лицо невозможно⁵ (если речь идет об отношениях в рамках закона). Оно априори будет действовать своей волей в своих интересах, поскольку выступает в гражданском обороте самостоятельно.

Признается, что нельзя не учитывать наличие межличностных отношений, основанных на родстве и браке, которые, безусловно, оказывают влияние на действия физического лица. Однако подобные связи носят принципиально иной характер, и ставить их в один ряд с отношениями зависимости и контроля, на которых строится концепция аффилированности, категорически неверно.

Выделены *специфические* функции правового средства «аффилированные лица», отражающие его специфику и уникальность:

Главная функция – функция обеспечения автономии воли участников гражданских правоотношений в процессе осуществления ими предпринимательской деятельности. Отстранение аффилированных лиц от

⁵ Это справедливо и по отношению к влиянию, если даже такое влияние не доходит до степени контроля.

процесса принятия решения зависимым, подконтрольным лицом в случаях наличия конфликта интересов обеспечивает принятие и осуществление таким лицом гражданских прав и обязанностей «своей волей и в своем интересе». При помощи данной функции реализуется основная цель правового регулирования отношений с участием аффилированных лиц, которая состоит в защите прав и интересов слабой стороны отношений экономической зависимости;

Производные (вспомогательные) функции, при помощи которых решаются более узкие задачи правового средства «аффилированные лица»:

1) информационная функция. Реализация и защита прав участников (акционеров), кредиторов, собственников имущества юридического лица и иных заинтересованных лиц во многом зависит от обладания ими информацией об аффилированных лицах такого юридического лица, поэтому учету и раскрытию информации об аффилированных лицах уделяется особое внимание;

2) функция выявления отношений неравенства и конфликта интересов в сфере предпринимательской деятельности;

3) предупредительная функция – установление определенных правил и запретов на участие аффилированных лиц в гражданском обороте исключает возможность злоупотребления ими своими правами по отношению к зависимой стороне отношений и предотвращает негативные последствия конфликта интересов.

Принимая во внимание все выводы, сделанные автором в ходе исследования, предлагается следующее авторское определение понятия «аффилированные лица»:

Аффилированные лица – юридические и физические лица, имеющие фактическую возможность напрямую или опосредованно определять решения и действия юридического лица, связанные с осуществлением им

предпринимательской деятельности, и использовать такую возможность в личных целях, противоречащих интересам юридического лица.

В **Заключении** подводятся итоги диссертационного исследования, делается вывод о достижении поставленных диссертантом цели и задач, формулируются общие выводы, обобщения и рекомендации.

Основные положения диссертации опубликованы в следующих научных работах:

Публикации в ведущих рецензируемых научных журналах и изданиях, рекомендованных ВАК Минобрнауки РФ для публикации результатов кандидатских диссертационных исследований:

1. Эбралидзе, Л.Д. Содержание и функции правового института аффилированных лиц / Л.Д. Эбралидзе // Казанская наука. 2014. – № 1. – С. 204-206 (0,3 пл.).

2. Эбралидзе, Л.Д. Признание акционера аффилированным по отношению к акционерному обществу в праве России и США / Л.Д. Эбралидзе // Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения. – 2012. – № 6. – С. 200-204 (0,5 пл.).

3. Эбралидзе, Л.Д. Аффилированные лица: некоторые вопросы теории и практики / Л.Д. Эбралидзе // Черные дыры в российском законодательстве. – 2010. – № 3. – С. 51-54 (0,5 пл.).

Иные публикации:

4. Эбралидзе, Л.Д. Аффилированные лица как инструмент выявления и разрешения конфликта интересов / Л.Д. Эбралидзе // Актуальные проблемы юридической науки и практики : Материалы Международной научно-практической конференции. – Нижний Новгород: НКИ, – 2010. – С. 189-195 (0,4 пл.).

5. Эбралидзе, Л.Д. К вопросу об определении понятия «аффилированные лица»/ Л.Д. Эбралидзе // Сборник научных статей по итогам Международной научно-практической конференции «Инновационное развитие в экономике,

социологии, образовании, юриспруденции, управлении проектами, медицине, экологии» 23-24 ноября 2012 г. – С-Пб.: Изд-во «КультИнформПресс», 2012. – С. 209-212 (0,2 пл.).

6. Эбралидзе, Л.Д. Аффилированные лица в корпоративных правоотношениях / Л.Д. Эбралидзе // Акционерный вестник. – 2009. – № 6. – С. 31-37 (0,5 пл.).